POR LA SATISFACION Y EXECVCION DE LA justicia

CONTRA Don Pedro Pavon Monje Cartuxo,



ARA la determinacion del articulo de Fuerça, que està visto, se puedē escusar muchos puntos, que largamente los Dotores resuelven; y todavia tocaremos lo que pareciere necessario, para q̄ se declare no hazer Fuerça los juezes Apostolicos en executar, sin embargo de apelacion. ¶ Esta alegacion se divide en tres Articulos.

El primero de la calidad, y probança de el delito.
El segundo de la Degradacion, y entrego q̄ puede y deve hazerse, segun la culpa.
El tercero, sobre el punto de la Fuerça, en q̄ està visto.

ARTICVLO PRIMERO.

LO primero, los delitos que à cometido Dō Pedro Pavon, son atrocissimos, por convenir en ellos las circunstancias mayores que se pueden representar en Derecho, por juzgarse por tales, ex l. aut facta 16. in pricipio. ff de pœnis, ibi. *Sed hæc quatuor genera consideranda sunt, septem modis, causa, persona, loco, tēpore, quantitate, qualitate, euentu, &c.* §.atrox, inst. de iniurijs; porque en el delito son dos homicidios, y el uno proditorio: El lugar, un Convento de Religiosos, sagrado, y de tan sagrada Religion, como la Cartuxa: y yendo de proposito, y caso pensado, a una celda particular, apartada de las demas, con instrumentos ocultos, una hoz de podar arboles, que llaman Calabozo: y un cuchillo. Las personas, el Reo un Religioso subdito, que avia apostatado de su Religion, patricida de su Prelado, Prior, y visitador, que es lo mismo que Provin

 cial

cial, y de los mas graves de toda la Religion, a quien por boto tenia obligacion de respetar, y obedecer, l. omne. §. manus. ff. de re militari, ibi. *qui manus intulit præposito capite puniendus est augetur enim petulantiæ crimen dignitate præpositi.* De adonde procede, que aunque in alijs injuria arbitraria pœna vindicatur, tamen in præposito capitis pœnam comprehendit, ut ex multis probat Menochius de arbitrarijs, casu 263. a num. 5. Y fratricida de un hermano Religioso de su misma Orden, y Convento, y amigo suyo, como lo reconoce. La causa nacida de hazer su oficio el Prelado; por no darle licencia para ordenarse, sin aver genero de ella, que pueda escusar el hecho. El tiempo de noche, quando demas de el recogimiento que se professa en esta Religion, era preciso el tenerle, aguardando a que el Prior estuviesse aun sin el que le acudia a su celda, que avia ido por luz. Quo supposito entra la regla ordinaria de la l. 2. C. quorũ appellat. non recipi. de que el convicto, y confiesso en ellos, no aya de ser oydo, aunque apele, ni pueda impedir la execucion de la sentencia que contra el se diere, quam latissime prosequitur post D.D. ibi. Covarr. in Practic. cap. 23. num. 5. Farin. q. 101. a num. 114. Scac. de appelat. q. 17. lim. 4. a num. 13. Y procede no solo en los cinco delitos que especifica, que absque dubio, son mucho menores, y casi los comprehende a todos el de q̃ se trata, verum etiam in omnibus alijs enormibus in ea nõ expressis, ut post Bald. & Salic. ibi. *dicit communem.* Immol. in l. fin. §. usus num. 8. ff. de appell. Dec. in c. cum speciali. §. porro. num. 4. de appell. Roland. cons. 73. num. 23. lib. 3. Franch. decis. 556. n. 2. Farinat. dic. q. 101. num. 116. Iul. Clar. lib. 5. sentent. q. 94. ubi hoc magis procedere attento iure Canonico, y Bayard. in adition. ibi. *Verbo subdit,* in homicidijs quascunque appellationes esse sublatas per Constitutionẽ Pij II. in Bulario noviter impresso, const. 8. fol. 81. y pecaria el juez que admitiesse apelacion en semejantes casos, como despues de Guido Papa q. 120. col. 5. vers. sed advertas. Rol. a Valc. dicis. cos. 73. num. 26. Lancel. de atent. 2. p. cap. 12. ampliat. 4. num. 12. cum Angel. Clar. Masc. & alijs resolvit Scat. d. lim. 4. num. 13. vers. immo peccaret iudex, & eadẽ q. 17. lim. 36. num. 3. en los delitos gravissimos, como lo es el presente, bastarà el estar convicto, o confiesso D. Pedro Pavon, para no impedirse la execucion de la sentencia, por la celeridad que requiere, l. constitutionis 16. & ibi. gl. fin. ff. de appell. Salic. in l. 1. C. de raptu virginum, Covarr. in prat. dic. c 23. nu. 5. Aufrer. ad Capellam Tolosanam dec. 177. Iul. Clar. lib. 5. sentent. §. fin.

dic.

dic. q. 94. ubi multo magis hoc procedere attento jure Canonico; cum pluribus Scacia de appellat. d. q. 17. lim. 4. num. 33. & 76. & textus de iure nostro Patrio in l. 16. tit. 23. part. 3.

En este caso no solo D. Pedro Pabon està confesso en tres declaraciones, y confessiones judiciales que se le an tomado, reconociendo en todas ellas sus delitos espontaneamente, y refiriẽdolos con todas las circunstancias, que los agravan, sino que tambien, est absque dubio affirmandum que està convicto, & argumentis ipsius facti superatus, que son los mas rigurosos terminos, q̃ se pueden oponer para que non audiatur appellans quando los delictos no fueran de la calidad que son; quod ex sequentibus patet.

Presuponiendo que en esta materia, lo mismo se à de juzgar para dezirse convicto el estarlo, ex plenis probacionibus, & concludentibus, aut ex indubitatis & vehemẽtibus indicijs; vulgar l. fin. C. de probationib. ibi: *quæ munita sit idoneis testibus vel instructa apertissimis documentis vel indicijs ad probationem indubitatis*, ubi Baldus n. 5. in fin. d. l. 2. C. quorũ appellat. non recip. ibi: *argumentis convictus*; Dec. in c. at si clerici n. 12. ubi Berous n. 1. vers. nec quarto est, Mãtic. n. 1. in fin. de judic. optime, Bald. in l. ad dictos 7. sub. nu. 2. vers. hoc facit in notorijs C. de Episcop. audient. & post Farinac. Scatia de apellat. d q. 17. lim. 4. n. 5. qui sine dubio dicit procedere in casibus d. l. 2.

Plane, la probança y circunstancias que concurren contra Don Pedro Pabon, es innegable ser indubitables, y vehementissimas.

Primo, la enemistad, y odio, que D. Pedro tenia cõ el Prior, porque no le dio licencia para ordenarse, como lo reconoce y articula, aviẽdo tan justa causa de negarsela, por aver tan poco que avia apostatado, ex quo inimicitiæ indicium oritur l. 3. §. eiusdem ff. de test. l. 1. §. preterea ff. de quæst. conmunem per Menoch. lib. 1. presumpt. q. 89. n. 51.

Secũdo, el aver amenazado D. Pedro al Prior que se lo avia de pagar por la dicha causa; quæ minæ indicium faciunt delicti comissi, de la alevosia que intervino en el, l. cum ratio §. ex bonis. ibi: *fraudis*, ff. de bonis damnatorum. Mascar. lib. 1. conc. 98. & conclus. 1507. Dec. cons. 189. n. 17. Thesaur. decis. 24. n. 3. & 4. Farin. de indicijs & tortura q. 36. n. 4. & 14. conducit optime preclarum exemplum apud Libium Decad. 3. lib. 10. qui memorie prodidit quartam Hostiliam damnatam fuisse quod cũ minata marito mortem intra bimestre illum eo tempore decessise.

Tercio, ay un testigo de vista que es Fr. Acacio fol. 5. B. que fue

a las

a las vozes del Prior, quando le estava hiriendo Don Pedro, y le vio asido con el en el mismo hecho con las heridas que le dio ensangrentado, y que le parece que sino llegara le degollara, y que pidio confission, y por sola esta causa sin aver otra le hirio tambiẽ a el, de que fallecio, siendo su amigo como lo cõfiessa, ex qua attestatione indicium vehemens oritur & semiplenam probationem facit & iunctis alijs adminiculis plene probat glos. notabilis in l. 3. C. ad l. Iul. malest. verb. convictus secuta communiter per Dierũ Alb. Bart. Bal. el DD. cum plurib. Menoq. lib. 1. presumpt. q. 89. n. 5. maxime siendo religioso, y testigo mayor de toda excepcion, ut cum Alex. cons. 11. n. 2. li. 1. sequitur Menoch. sup. n. 12. late Farin. de indicijs & tortura d. q. 36. à n. 229.

Quarto, està provado la fuga de averse ido a esconder a la celda de Don Rafael de Coriana, diziendo, *no me mate don Rafael, que dexo muerto al Prior, y a Fr, Acacio,* llevando la mano, y manga de la tunica ensangrentada, y el cuchillo de cortar plumas, con que avia dado las ultimas heridas en la misma mano, escondiendo, y procurãdo escaparse: y de hallarle escondido debaxo de el oratorio el Padre Vicario, y los demas Religiosos que le buscavan, luego in fraganti, At sola fuga indicium facit l. publicis §. præterea de suspectis tutoribus cum pluribus Iul. Clar. in praxi §. fin. q. 21. vers. forma, Menoch. sup. d. q. 89. n. 37. & q. 91. n. 1. Y cõ los demas que concurren es indicio urgente, e indubitable, ut infra dicetur.

Quinto, las vozes y confission de el Prior estando en lo ultimo de su vida, diziendo a todos los que le veian, *que el que le avia herido y muerto avia sido Don Pedro Pabon.* Y pidiendo confession, fr. Francisco de Baena fol. 17. B. fr. Gaspar Martinez fol. 18. B. fr. Antonio Velazquez fol. 19. fr. Acacio f. 5. B. y otros. Angel. in l. siquis in gravi §. siquis moriens ff. ad sylanian Dec. cons. 363. n. 2. maxime concurriendo tantos adminiculos Lud. Carr. in prax. crim. pag. 50. in ro. indicio Menoq. d. quæst. 89. n. 77.

Sexto, reconocer, y confessar Don Pedro a todos extrajudicialmente los delitos, como està bastantissimamente provado; quæ confessio extrajudicialis semiplenam etiam probationem inducit glos. ult. in l. ex parte 5. ff. de adulterijs DD. in l. admonendi de iure iurando cum plurib. Menoq. de presumt. 89. n. 14. maxime concurriendo el aver la vero similitud que tiene con la presencia del hecho q̃ passò, y averse hecho à tantos, y cõ la gran deliberacion, y especialidad, y estando tan provado que son los requisitos que pone como necessarios. Menoch. sup. a n. 17. cũ quatuor seqq. Et hoc cassu

cassu confesio coram multis facta habet in iudicialis confesionis Felin. in c. atsi Cler. n. 7. de iudic. Farin. q. 81. cap. 1. n. 16. fol. 46.

Septimo, la fama publica de que deponen todos los testigos, nacida de esta verdad, l. de minore §. tormenta ff. de quest. ubi Iaso. & reliqui plures quos refert, Menoch. d. q. 89. n. 29. y mas siendo tan vehemente y cierta, Bart. consl. 48. lib. 1. Feli. in c. veniens de testibus n. 15. cum alijs Menoch. d. q. 89. n. 32.

Otavo, el aver sucedido en un Conveto de Cartuxos, dõde cada uno tiene celda y abitaciõ separada, y muy distãte una de otra, en que avia manifiesta imposibilidad de aver otros testigos que no fuessen religiosos, y aun en estos militava casi la misma, por el retiro y distancia con que biven, y averse cometido dentro de la celda del dicho Prior, que era la mayor, mas apartada y distante, y que en el Convento no avia otro que tuviese odio con el, ni causa, ni imaginacion para poderse imputar estos delitos, sino a Don Pedro, quãdo enim in domo vel vicinia est commissum delictum & ignoratur, a quo commisum fuerit & aliquis extat in domo vel vicinia qui sit male audicionis & famæ, vel qui rixabatur cũ mortuo, indicium magnum oritur contra illum Bart. in l. 1. §. siquis in Villa ff. ad S. C. Silan. & ibi Rom. n. 4. Angel. de malefic. verbo, fama publ. n. 53. Carrer. in praxi pag. michi 52. 13. indicio n. 6. Menoch. d. lib. 1. q. 89. a num. 59.

Nono, el ser a hora extraordinaria al anochecer, y quando el retiro y oracion, en la soledad que los religiosos tienen, està mas en su punto, aguardando premeditidamente a este tiempo, que le haze de dificultosa probança, ut infra.

Vnde, si solo ver venir huyendo a un delinquente con el instrumento, o mano ensangrentada, oyendo las vozes o clamores del herido, se juzga por indicio indubitable, ex Bald. in d. l. fin. n. 5. C. de probat. y el delito por notorio ex eodem Bald. in l. Addictos n. 2. C. de Episcop. audienc. Scat. de appelat. d. lim. 4. n. 5. Rici. in adicion. Franch. decisS. 556. ad finem. Iul. Clar. in praxi crimin. q. 21. vers. si aliquis quo loci aducit plures afirmantes ex hoc solo tan vehementi indicio reum hunc damnari posse; y con un testigo de vista, y y dos de confesion extrajudicial, ut post, Alex. consl. 24. lib. 2. cum pluribus resolvit Farin. dict. q. 89. n. 61. concurriendo tantas cosas como se jũtan, viene a no ser disputable que estè plenissimamente convicto Don Pedro Pavon.

Y quando los indicios que resultan de las probanças deste pleito no fueran tan indubitables y vehementes como lo son, bastava

 ser

ser tantos, para juzgarse por tales, ut ex Bald. & alijs resolvit tanquam verissimum Farin. d. q. 86. num. 4. & 14. & ab eo non esse recedendum n. 59. & 60. Menoch. lib. 1. præsumt. quæst. 40. n. 11.

Quod tamen omnino procedit en los delitos ocultos, y de dificultosa probança, Bald. in l. quicumque num. 23. C. de servis fugitivis, & post Ant. de Butr. in c. veniens in fin. de testibus respõdet Alex. cons. 24. num. 42. lib. 2. & cons. 77. ad fin. lib. 7. Crav. cons. 73. n. 19. & cons. 74. n. 39. quos refert & sequitur Menoch. d. lib. 1. q. 40. n. 13. & q. 58. n. 11. quam plurima aducens Farin. d. q. 86. num. 32.

Y todo se concluye conque el Reo se dize convicto y confiesso quando huvo indicios para darle tormento, y en el confessò, y le ratificò a su tiẽpo, ut in l. 4. tit. 30. part. 7. Fortius enim, serà quãdo sin tormento à confessado espontaneamente, y precedieron tantas cosas, q̃ por ellas solas estava el delito provado.

Tandem pro coronide huius articuli facit, q̃ en este delito se halla D. Pedro Pavon no solo indubitadamente indiciado, y confiesso, sino tãbien deprehenso, como parece del processo, y de lo q̃ de el se acaba de considerar: taliter quod ipsius aprehensio dicitur rẽ facere notoriam, ita ut absque alia convictione, & damnari, & puniri possit, iuxta tex. in l. palam 43. §. quæ in adulterio. ff. de ritu nuptiarum, l. 2. §. item in eum, l. cap. 5. ff. de adulteris cap. tuæ de pænis cap. præsbiter octuagesima prima dist. cap. siquis Diaconus quinquagesima dist. cap. ex tuarum 4. de eo, qui duxit in matrimonium. Por los quales textos es comun de Abb. n. 19. y otros muchos in cap. cum non abomine de iudicijs, quod ubicunque delinquens deprælienditur in crimine, vel actu proximo, à populo, multitudine, vel etiam à pluribus (como lo fue Don Pedro en este caso, de todo su Convento) ex tali aprælienssione insurgit notorium, ita ut ex eo solum possit reus condemnari, quamvis alias cõvictus non fuit iuxta regulam c. evidentia de acusationibus, c. finali de eo habitatione clericorum.

ARTICVLO SEGVNDO.

CIERTO es, y ay fundamentos por una y otra parte en quãto a si el Clerigo in sacris puede y deve ser degradado y entregado al braço seglar por delito homicidij; & sic in casib⁹ (ut nõnulli putãt) a iure nõ expressis, maxime nõ data incorrigibilitate: quã quæstionem ad utranque partem, ultra omnes disputat Guilherm. Bene-

Benedict. post repeticionem c. Raiunt. de testam. in quæst. de homicidio, donde estan juntos latissimamente los unos, y otros fundamentos. Pero en homicidio proditorio, y en particular de su Obispo, o Prelado, tiene mucho mas fundamento la opinion de que no es menester incorrigibilidad, por el texto Canonico, que assi lo dispone en el cap. siquis Sacerdotum 18. undecima q. 1. ibi. *Siquis sacerdotum, vel reliquorum Clericorum suo Episcopo inobediens fuerit, aut insidias ei parauerit, aut contumeliam, aut calumniam, aut conuitia intulerit, & conuinci potuerit, mox depositus curiæ tradarur, & recipiat, quod inique gessit.* Ecce textus apertus, mucho antes del cap. cum non abomine, adonde no por caso tan grave como el presente, sino por muy inferiores delitos, luego, y por la primera vez se manda degradar, y sin aguardar incorrigibilidad alguna.

Sin que obste a esto dezir, que esta es ley penal, y que habla de los Clerigos respeto de su Obispo, ac subinde, como odiosa, y exorbitante, no à de tener lugar en los Religiosos, respeto de su Prelado, ex reg. odia, reg. in pœnis de regulis iuris lib. 6. cum vulgatis. Porque esta objecion no tiene genero de fundamento; y porque con este punto no cresca demasiadamente este papel, brevemente respondemos, que este no es caso diverso de los terminos de aquel capitulo, sino el mesmo, y comprehendido en la significacion de las palabras, y no solo en la ygual, sino mucho mayor razon de la ley, ibi: *Episcopo inobediens fueret*; en cuyos terminos aunque mas penal sea, se contiene y comprehende, ex regula tex. in l. fin. C. de revocandis donationibus, ibi: *Satis tacitum cautum putamus*; pues es cierto, que con los Religiosos exemptos de la jurisdicion ordinaria, del Obispo, tienen vez, y lugar de tales, sus Prelados; y que les deven à ellos mucho mayor obediencia, q̃ los Clerigos a los Obispos; ut est notorium: y q̃ destos se dize q̃ son siervos, & illis æquiparantur, respeto de sus monasterios, y Prelados; cosa que jamas se dixo ni tiene lugar en los Clerigos, respeto de sus Obispos, y assi justamente en aquel texto por mayoridad de razon fundan y ponderan los autores abajo referidos esta opinion.

Lo segundo tanbien se prueva esta misma opinion en el cap. 1. de homicidio in fine intellectu Panormitani, quem refert dñs præses, Covarr. lib. 2. variarum c. 20. n. 7. vers. respondet tamen; que en los casos, no solo tan atroces, sino inferiores a este, se pueda, y deva hazer la degradacion, y tradicion al braço seglar: y que assi se aya praticado consta de los lugares y casos que luego iran referidos. Y nuestros executores delegados, para escusar todo escrupulo,

pulo, a mayor abundamiento se an valido de la jurisdicion Apostolica, y de la nueva remission, despues de la sentencia difinitiva, aũque no era necessario, sino proceder con la ordinaria que el Visitador Provincial tiene, y executar al punto que salio la sentencia difinitiva, como infra se dira.

Para mejor acierto pueden servir los exemplos de los muchos casos, en que los reos an sido degradados, y entregados al braço seglar, absque formali incorrigibilitate.

En Italia.

San Antonino 3. parte summæ tit. 27. de suspensione c. 4. in fin. que en tiempo de la Santidad de Martino V. un clerigo matò al Sacristan de la Iglesia de San Pedro, para robar lo que en ella avia, y aunque algunos hombres doctos reparavan, con todo mãdò degradarle, y entregarle al braço seglar, y le ahorcaron.

Felino refiere en el c. Rodulfus de rescriptis, nu. 37. que fue degradado otro clerigo por crimen de lesæ maiestatis Pontificiæ, y lo trae Paulino de Berti in Praxi crim. Regular tit. 28. c. 6. n. 19.

Alonso Vivaldo refiere que en su tiempo un Religioso fue degradado, y entregado, por aver violado una Monja, y lo trae Sairo in tesauro lib. 5. c. 22. n. 19.

En Napoles.

Cuenta el Presidente Vicencio de Franchis decis. 571. averse hecho lo mismo dos vezes con dos clerigos ladrones calificados, y aver visto praticado contra Religiosos otro tanto, que todos estos fueron ahorcados.

En Francia.

Qvando estava la Fè catolica muy asentada, el Obispo de Paris Francisco Poncher, degradò un Sacerdote a la puerta de su Iglesia mayor, por aver muerto un Parocho, o Cura, para hurtarle lo que tenia, y le entregò al braço seglar; el qual le cortò la mano, y le quemò en la plaça publica, el año de 1530. segun lo refiere el Obispo de Lugo Bernardo Diaz en su prat. crim. c. 96.

Guillermo Benedicto refiere de otro clerigo a quien hizieron quartos in repet. c. Raimun. verbo & uxorem nomine Adelasiam n. 443. y dize ser pratica comun en grandes delitos, a quien sigue Casa-

Casaneo in consuetud. Burgim. tit. de iustices rub. 1. vers. si algun comet. §. 5. falentia 13.

En España.

ES muy sabido el caso de los quatro Religiosos que mataron a su Provincial en Sevilla, el año de 1536. y lo trae el Obispo de Lugo, & Greg. Lop. ubi sup. En el qual el señor Cardenal y Arçobispo por comision especial los degradò y entregò, y fueron ahorcados, aviendo para esto juntado hombres gravissimos, y doctos, y con su acuerdo se executò. Cuyo exenplo en este caso nuestro es el mas parecido, y aunque aquel delito no era tan calificado como el presente, se à seguido la misma determinacion: y aunque en lo demas concuerda, este la excede, porque el Prelado no solo era Visitador desta Provincia (oficio que mira al de Provincial) pero tambien Prior suyo inmediato; y alli uvo una muerte y patricidio, y aqui uvo otro, y muerte de otro Religioso.

Aora treynta y siete años, poco mas, o menos, fue degradado y ahorcado en la plaça de Madrid un Religioso, que ayudò a un embustero que fingia ser el Rey Don Sebastian de Portugal. Y en Sevilla son notorios otros; y en Valladolid de la misma sucerte. Y ultima, y novissimamente en el año de 623. se praticò en esta Ciudad en el clerigo que degollò en la Feria a dos hermanos, que fue degradado, y entregado, ahorcado publicamente; y aunque se apelò por su parte, y truxo por via de fuerça a esta Real Audiencia, se declarò que no la hazia el juez Eclesiastico, y lo mesmo se à declarado por dos vezes que este mesmo pleito à venido a ella, la una sobre; y en razō de no darle termino, y la otra de proceder el uno de los delegados despues de recusado, y sin embargo de la recusaciō.

Pudieranse traer otros muchos casos, mas bastan estos pues por ellos consta que eran homicidios, hurtos, violacion de Monja, crimen lesæ maiestatis, se à praticado el entregar clerigos al juez seglar.

No solo an seguido los juezes Apostolicos el juizio de personas y tribunales tan grandes como los que executaron esto en los casos referidos, sino a los mas insignes Theologos, y Iuristas, que defienden, y sienten se deve hazer ansi, de q̄ escogemos los siguiētes.

Theologos.

EL Illustrissimo Cardenal Toledo in summa lib. c. 50. num. 3. El Maestro del sagrado Palacio Silvestro, verbo. degradatio.

n.4. Martin del Rio Societatis Iesu lib. 5. dispusit. sectio. 16. Enriquez eiusdem Societ. lib. 19. c. 55. n. 2. & 5.

Molina eiusdem Societ. de justit. tom. 4. disp. 49. n. 18. Sairo ordinis S. Benedicti lib. 5. Thesau. c. 22. n. 24. Paulino de Berti August. in praxi crim. tit. 28. c. 9. n. 19.

Anton Fernandez Moura in sum. 2. p. c. 14. §. 1. n. 13.

Bonacina de censuris. 1. impress. disput. 4. n. 6.

Laim. Societ. Iesu tom. 1. trat. 5. part. 3. c. 5. n. 6.

Iurisconsultos.

Panormitanus in cap. cum non ab homine de judicijs.

Alciatus ibi n. 22.

Felinus in c. 1. n. 49. de const.

Decius in c. atsi clerici de iudicijs.

Ancarr. cons. 158. an. 5.

Guido Pape q. 121.

Cobar. lib. variar. c. 20. n. 7.

Tiberio Deciano in praxi lib. 9. c. 6. n. 19.

Aldrete qui refert & sequitur eos lib. 2. c. 25. per totum.

Navar. cons. 58. de regul. n. 3.

Vicencio de Franchis decis. 571.

Prosperus Farin. lib. 2. cons. cons. 143. n. 1.

Iulio Claro, qui dicit non recedendum ab hac opinione lib. 5. sentent. §. fin. q. 36. n. 33. in fin.

Gregorio Lopez in l. 61. tit. 6. partit. 1. glos. magna.

Cassaneo ubi supra.

Guillermo Ben. ubi snp. & q. de homicidio n. 40.

Angelo de malificijs, verbo. & ibi caput n. 43.

Menoch. de arbitr. cassu 266.

Sintagina com. opin. loco 1. tit. 13. c. 5. col. 3. ubi testat. de praxi & citat allios.

Card. Tusc. lit. D. conc. 140. nu. 2. 6. & 24. & conc. 141. n. 11 qui testatur. decommuni.

Ex quibus, aun quando esta opinion no fuera tan comun y recibida, hallandose tan confirmada por tantos y tan graves exemplares, generalmente de toda la Christiandad, por ella se avia y devia determinar esta causa, ex illa recepta doctrina quod duabus opinio-

nionibus inter se pugnantibus sequenda est illa magis ad quam cõsuetudinis calculus accesserit, l. cûm de interpretatione ff. de legibus, Sylva nuptiabis lib. 5. n. 64. Parlad. lib. 2. c. fin. 5. par. §. 10. n. 5.

ARTICVLO TERCERO.

ESTE tiene dos inspecciones. La primera; Si uvo lugar de poderse traer por via de Fuerça a la Real Audiencia. Y la segũda, si en caso que pudiesse venir, hazen fuerça los delegados, de quien viene querellado?

Quo ad priorem. Presupuesto el hecho, y que los delegados dieron y pronunciaron su sentencia difinitiva; y aviendose apellado della, y sobre admitir, o denegar la dicha apelaciõ, llevado el pleito ante el Illustrissimo Nuncio de su Santidad; y presentadose en este grado la parte de Don Pedro Pavon, y ganado letras de inhibicion para los dichos delegados; y oydas las alegaciones de las partes, en el articulo; probeyo auto, en que dixo; *Que reformaua, y reformò las letras de inhibicion por su Illustrissima despachadas a los dichos delegados, y les remitia la causa; para que hiziessen justicia a las partes*. Y q̃ aviendose apelado deste auto, por la del dicho Dõ Pedro Pavon: parece indubitablemente, que en caso que uviesse de aver en este caso grado de fuerça, avia de ser al Consejo Real en prosecucion no deferir de la apelacion interpuesta de su Illustrissima, y de su auto de reformacion, y devolucion, por la ley del Reyno, que dispone y manda, que los pleytos de fuerça vayan a las Audiẽcias en cuyo distrito se hallaren los juezes de quien se apela; y pretende hazer las dichas fuerzas, l. 39. tit. 5. lib. 2. Recop. late Salgado de Regia potest. tom. 1. p. 1. c. 2. §. 4. *para entender esto se vea nra informon. 3.* [illegible]

Y esto parece mas llano en el caso presente; adonde los delegados ya parece que no executaron al principio su sentencia, y remitieron el articulo de la apelacion al juez conpetente della, que lo fue su Illustrissima, adonde se conocio deste articulo; y debolvio la causa: en cuyos terminos no se puede mas tratar, ni dezir q̃ hazen fuerça los delegados, como en terminos lo resuelve Salgado en muchas partes, conviene a saber tom. 1. cap. 2. p. 1. n. 193. ibi. *Illo tamen addito quod siue superior iniuste reuocaberit hanc inferioris executionem (siue circa illam per viam violentiæ aditus fuisset Senatus, siue non, sed illam fecerit ex proprio motu) licite poterit grauatus appellare; & eius vigore ad illum senatum recurrere per hanc viam violentiæ sub cuius districtu degerit superior, quo declarabitur secundum naturam & qualitatem apela-*

pelationis an iusta, vel iniusta fuerit ab illo grauamine interposita, & hoc iure utimur. Et ib. *Quod cum recursus sit inuentus, ut iudex conquerescat donec superior ad quem appellatum est aliud iudicet, cognoscens de iustitia causæ principalis; quo cognito si iterum illam remittat iudici à quo tollitur effectus decreti regalis, quo illi iussum fuerat defferre, & reponere.*

Et melius dicto 1. tom. part. 1. cap. 8. a num. 41. ibi. *Igitur superior postquam de causa cognouerit poterit super illa prout sibi de iure videbitur iudicare nullo habito respectu ad decretum regium directum inferiori, & de articulo executionis, seu attentati cognoscere non secus ac si ipse iudex suo proprio motu, & absque decreto Regio aliquid gesserit; atsi aliquis ex litigatoribus senserit se grauatum ex sententia & pronuntiatione superioris poterit per appellationem prorumpere ab illa cui si non deferatur poterit libere, recurrere ad senatum Regium sub cuius districtu degat ipse superior quo declarabitur violentiam esse, vel non secundum quod per actorum inspectionem reperirit, hic enim nouus est articulus noua violentia, & à diuerso iudice nouiter perpetrata diuersus oppressus, & noua adibita causæ cognitio igitur quid miru, ut eo modo, quo potest & debet de nouo appellare ab hoc nouo grauamine, & articulo posit etiā libere eius vigore recurrere ad senatū Regium per hanc viam violentiā,* &c.

Accedit alia eiusdem Doctoris verissima resolutio quod iudex remissarius procedens virtute remissionis sibi a superiore iudice appellationis factæ quantumcumque ab ipsa remissione fuerit appellatum non attentat, ne que violentiam comitit, ut resolvit idem Salgado 2. p. cap. 18. num. 7. tom. 1.

Quo ad posteriorem inspectionem, porque si se quiere dezir, q̃ viene esta causa en grado de fuerça de executar los mesmos delegados su sentencia, sin embargo de las apelationes interpuestas deste auto, por parte del dicho Don Pedro Pavon, tiene mucho menos duda, porque lo hazen como executores, y mandados de su Illustrissima, en virtud de la reformacion de inhibicion y devolucion: y assi son lo mesmo que si fueran otros qualesquiera estraños y meros executores: de los quales aunque executaran sin embargo de apelacion, no se podia dezir, ni pretender que hazian fuerça, ex vulgata regula textus in. l. ab executore. C. quorum appellationes, *Ab executore non appellatur, nisi modus excedatur.* Cum multis alijs. De adonde nace lo que se dize del executor, o mādatario, quod ipse ad implens non gravat, quāvis mādans, gravet post Cravet. Rebusum, & alios tradit Scacia de appellat. q. 17. limit. 10. num. 3. & ideo succedit regula quod a sententia qua quis non gravatur non potest appellare post Baldum, Franqum, Nicelum, & alios. Late Salgado de Regia protectione. 2. tom. part. 4. cap. 1. a num.

[Margin, handwritten: si es mero executor; secus si mixto.]

a num. 25. ¶ Y deste lugar es (aũque es ya fuera de tiẽpo y lugar) satisfazer a algunas alegaciones intenpestivas, que aqui se an querido interponer: y son las siguientes.

La primera: dezir que no se da incorrigibilidad en este caso, ni proponen los grados, y requisitos del Cap. Cum non abomine, de iudic. porque se responde facilmente, que esto es refricar los meritos de la causa principal, y de la justificacion de la sentencia, en que està determinado por el juez de apelacion, lo uno que fue justa la sentencia, y no necessarios en este caso los grados y requisitos contumaciales del Cap. Cum non abomine, y lo otro, que sin embargo de apelacion, era exequible esta sentencia: y que lo uno y lo otro està fundado en Derecho, y en no solo probables, sino mas comunes y verdaderas dotrinas, y resoluciones, guardadas, y praticadas por costumbre, y exemplares diversos, como a mayor abundamiento (aunque no es deste lugar) para mas justificacion de lo passado, se funda en los articulos precedẽtes, adõde se verà, como este caso el dia de oy es de los de degradacion pro prima vice, y no sujeto a los grados, y forma del Cap. Cum nõ ab homine.

La segunda objeccion es de la mesma calidad, en que se pretẽde aver sido defetuosa la forma de proceder que tuvieron en esta causa, y en la pronunciacion de la sentencia de degradacion, los delegados: y que no guardaron la disposicion del Concilio Trid. sess. 13. de reform. cap. 4. que dispone, que para degradacion de Sacerdote, o Diacono, respectivamente, intervengan cierto numero de Obispos, o en su defeto, de Abades, o Dignidades. Porq̃ se responde, lo primero, que la disposicion del sagrado Concilio en esta parte, habla, y procede en el conocimiento del Iuez, o Vicario Ordinario, y con la jurisdicion ordinaria, ut patet. ibi. *Episcopo per se, seu illius Vicarium in spiritualibus generalem contra Clericum*, &c. Y en el caso presente, el Provisor de Sevilla, y el Visitador de las Cuevas, no procedieron sino con jurisdicion delegada Apostolica del Illustrisimo Nuncio de su Santidad, y toda suya, iuxta Reg. text. in l. prima. §. qui mandatam. ff. de officio eius. Ac sub inde de uno casu ad alium diversum, non potest fieri illatio, vel argumentatio, ex reg. text. in l. papinianus. ff. de minoribus cum vulgatis.

Lo segundo (& facilius) respondetur, que la disposicion del sagrado Concilio (aun en el caso del processo del Ordinario) no procede, ni està entendida, ni praticada, taliter, que los Obispos, Abbades, o Dignidades ayan de intervenir en el processo, ni determinacion de la causa contra el degradado; y assi lo disputò, y resol

vio el P. Aldrete de Religiosi. discipl. lib. 2. cap. 27. §. 4. num. 15. ibi. *Illud modo addentes Abbates illos siue personas in dignitate cõstitutas, qui iuxta Concilium actuali degradationi assistere cum Episcopo debent non adhiberi, ut iudices, vel consultores, sed ad quandam actus solemnitatem, satisque indicant verba illa assistentibus totidem Abbatibus, quæ nudam præsentiam indicant idque usu receptum vidimus*: que testifica averse assi guardado, y observado. Y en la misma conformidad lo tienen declarado los Illustrissimos Cardenales prepuestos para la declaraciõ de los dubios del Concilio: cuya declaracion refiere August. Barb. dict. sessi 13. cap. 4. in hæc verba: *Nec debent interesse in examine processus, sed tantum in solemni, & actuali degradatione, tanquam assistentes, seu assessores.*

En virtud de lo qual tambien no es de creer, que si la dicha sentencia pecara en esta inobservancia de forma, su Illustrissima, aviendola visto, y considerado, y tenido sobre ella bastante conocimiento con citacion de las partes, uviera remitido su execucion, como lo hizo, siendo esta como lo es, una cosa tan notable ex vulg. reg. *Quod notabilia si omittantur, neglecta censentur.* l. ait prætor. §. siquis virginem. vers. ea enim. ff. de injurijs.

La tercera objecion es de un lugar del P. fr. M. Rod. en sus qq. reg. to. 1. q. 30. ar. 18. adonde dize y viene a resolver, que el de su parecer, en casos de homicidio, adonde si los homicidas fueran legos, y de la jurisdicion Real, y en su fuero condenados pœna mortis; en el fuero de la religion, y aunque los religiosos cometiessen los dichos homicidios no los condenaria en esta pena de muerte. Porque lo primero se responde lo mesmo que a la objecion passada, videlicet, que esto es fuera de tiempo y lugar, y pretender refricar los meritos de la causa y sentencia q̃ està mãdada executar.

Lo segundo, que aquel lugar y doctrina estan muy remotos de los terminos deste negocio, porque el P. fr. M. và hablando de la explicacion de cierto motu proprio de la Santidad de Pio V. que disponia y mandava, poder ser expulsos de la Religion los que cometiessen delitos por los quales, si estuvierã en el siglo, y en el los cometieran, pudieran ser condenados en pena de muerte. Y agora dize el P. fr. M. que toda via le parece que el delito del homicidio pudiera tener algunas circunstancias, que no embargante, que segun el rigor de las leyes seglares, no fuessen bastantes para escusar al seglar de la pena de muerte en sus tribunales, toda via entre los religiosos el no guardaria este rigor, ni los condenaria en pena de muerte. Para lo qual toma por fundamẽto la piedad del fuero de la conciencia, y un lugar de S. Buenaventura en favor de los

casos repentinos, y del primer movimiento, de que se suele dezir vulgarmente, *quod non est in manu hominis*, todo lo qual en ninguna manera es aplicable a los terminos deste negocio, adonde no se propone homicidio ordinario, ni hecho por causa repetina, ni disculpa, ni escusacion alguna; antes por el contrario, un no solo homicidio ordinario, sino alevoso y calificado parricidio, y fratricidio, y con las calidades y circunstancias, que se ponderan en los articulos precedentes, y de tal calidad, que en el fuero secular no se castiga solamente con pena de muerte ordinaria, sino con otras circunstancias muy agravantes, y en el ecclesiastico con la degradacion, como se funda en dichos articulos. De suerte que no puede venir ni quadrar a este caso la disposicion del motu proprio de la Santidad de Pio V. ni la doctrina de fr. M. Rod.

La tercera oposicion del lugar de Martin Vivaldo in suo Candelabro aureo de degradatione n. 41. in vers. quæ opinio; tiene menos substantia ni fundamento, para lo de que se trata, porque antes este autor, en aquel mesmo ca. de degradatione, desde el n. 26. sigue y tiene por opinion que no solo por ygualdad, sino por mayoridad de razon, el Religioso que caluniare, o machinare alguna cosa contra su Prelado, por la primera vez à de ser degradado, y entregado, que es la allegacion y ponderacion del c. siquis Sacerdotũ 2. q. 1. de qua supra, y lo confirma con q̃ en esta conformidad se guardò y praticò en el tantas vezes referido caso de los quatro Religiosos que mataron a su Provincial, ibi: *Crederem tamen, maiori cum ratione talem pœnam in regularem contra suum generalem machinantem, exercendam esse, quam contra Episcopum Episcopus enim non habet tantam iurisditionem in suos clericos, quantam generalis in suos religiosos: clerici enim sæculares multa possunt facere sine suo Episcopo; scilicet, emere, vendere, donare, equitare, manducare, dormire, &c. quæ minime facere potest religiosus absq; sui superioris licentia. Cum hic velle, nec nolle, habeat verus religiosus.* Confirmaturq; *nostra opinio, ex adductis*, a Bern. Diaz in praxi c. 96. *ubi narrat quatuor religiosos fuisse degradatos traditosq; curiæ sæculari, quia occiderunt provintialem*, y lo que dize en el num. 41. es en otra quæstion biẽ diferente, videlicet, *Utrum, despues de degradado actualiter, pierda el taliter degradado, el privilegio del Canon, siquis suadente*? Y aunque al principio pone algun fundamento por la parte negativa, luego dize que la mas verdadera y mas comun opinion, es, que le pierde. Y agora en el vers. quæ opinio; dize, *quæ opinio, scilicet affirmativa, quamuis vera sit, & tenenda*; toda via con pio zelo le parece, que aviendo de echarse a galeras al clerigo, o religioso degradado, para evitar

los

los escandalos, y males que padecen, los encierren en carcel perpetua adonde acaben la vida: con lo qual ni es contrario, ni puede prejudicar a lo que arriba dexa resuelto, por verdadero, y comunmente recebido de todos.

En quanto a la quarta y ultima oposicion del lugar del P. Francisco Suarez tom. 4. de relig. lib. 2. c. 10. n. 1. no tiene genero de fũdamento, ni que haga a proposito deste pleyto, porque lo que solamente dize es, que si el religioso es clerigo, no puede el Prelado de la religion degradarlo de estas ordenes y entregarlo al braço seglar, sino es que lo tenga por especial privilegio de su Santidad, y finalmente, porque como otra vez està tocado, en este caso no se procede por los dichos juezes, como ordinarios, sino como delegados Apostolicos, y en virtud de la comission del Illustrissimo Nuncio de su Santidad.

Y finalmente no causa perjuyzio lo que algunos quisieron dezir, que para la degradacion del religioso, es necessaria consulta del Sumo Pontifice. Porque no ay derecho ni disposicion Canonica que tal ordene, antes la practica està en contrario, ut post alios testatur P. Martinus del Rio disqq. magic. lib. 5. sect. 16. pag. mihi. 71. vers. si quæras, adonde despues de otros, reffert multa exẽpla rerum sic iudicaturum in Italia, Hispania, Francia, & Belgia: *Y que aunque alguno censet quod, incidente casu prius sit consulendus Pontifex Maximus, & hoc sit tutius, alij tamen hoc necessarium non putant, nec in praxi obseruatur.*

His ita præmisis, viene a estar convencida la pretencion deste articulo de fuerça, con toda evidencia, porque si del auto de execucion, ni puede venir a esta Real Audiencia, ni en caso que pudiera, era apelable, ni obrava efeto suspensivo; en que puede cõsistir esta fuerça? Y aunque no viene, ni pudiera venir de la execucion de la sentencia, porque en quanto a esta, ya se llevò al superior, y la remitio, tanpoco en executarla los delegados hizieran fuerça, porque de lo que queda fundado en los Articulos precedentes, esta es pena legal, y del cap. Siquis Sacerdotum, y de costumbre recibida, y comunmente resuelta por gravissimos Autores: ulterius, el reo se halla in crimine deprehensus, & in indubitatis indicijs convictus, & ore proprio confessus: y aunque en esta materia parece que ay diversidad entre los Derechos comun de los Emperadores, Canonico de los Põtifices, y Real destos Reynos: porq̃ el primero para efeto de denegar la apelacion y audiẽcia en ella, requeria que el reo estuviesse simul, y copulativamẽte

con-

convencido y confiesso, ut in d.l. 2. C. quorum appelationes non recipiantur.

El segundo se contenta con que el reo estuviesse solamente confiesso en el delito, o notoriamente convencido, cap. cum speciali 61. §. porro de appellat. ibi. *Porro commonito ad appellationis obstaculum convolante, si eius excessus evidentia vel ipsius confessione, aut alio modo legitimo fuerit manifestus (cum appellationis remedium nō sit ad defensionem iniquitatis, sed ad præsidium innocentiæ institutum) non est provocationi huiusmodi deferendum.* Cap. Romana. 3. §. si autem de appell. lib. 6. ibi. *Si autem post sententiam in casibus a iure prohibitis, utpote a sententia super manifesto, & notorio crimine, vel de quo in iure confessus extitit promulgata, &c.*

El tercero y ultimo, se contenta con que sea el delito, o confessado judicialmente, o provado con buenos testigos, l. 16. tit. 23. part. 3. ibi. *Ladrones conocidos, o los que matan a yeruas, o a traicion, o aleue, qualquiera destos sobredichos, a quien sea prouado por buenos testigos, o por su conocencia, fecha en juyzio, sin premio, que fizo alguno de los dichos yerros sobredichos, luego que le fuere prouado mandamos que sea fecha del justicia, y maguer se quiera alçar de la sentencia que fue dada contra el, defendemos que no le sea recibida.*

Y siendo assi que en este caso los Tribunales Reales an, y devē atender a la determinacion del Derecho Canonico, ut bene probat Salgado de Regia protectione tom. 1. part. 1. §. 13. Y conforme a el tan solamente confiesso non auditur appellans, d. §. porro & d. §. si autem: ergo bene sequitur, que tanpoco deviera ser oyda su apelacion en este caso.

Y quando se quisiesse dezir (sin perjuyzio de la verdad) que se avia de estar a la disposicion del Derecho civil, y ser necessario juntamente ser demas de confiesso, convicto: tambien estava satisfecho a este requisito, porque convicto en esta parte se entiende el indubitadamente indiciado, o aprehendido, ut ex Baldo, Scac. & alijs supra remanet observatum.

Y ultimamente, porque conforme al Derecho destos Reynos, y a la ley de la Partida, es sin genero de duda que el caso presente, por ser de muerte alevosa, no admite apelacion, y aunque se hallara sola, y desnudamente confiesso, bastara. Y en concurso de Derecho civil, y del Reyno en los articulos de fuerça, tambien se à de atender al Derecho deste Reyno que es comun en el, y no al de los Emperadores, porque segun aquel, y no segun este en tal caso deven juzgar y determinar los juezes Eclesiasticos, ut constan-

ter tenet Villadiego, quem refert & sequitur Palatius in Rubr. n. 15. post Villalobos, Montalvo, & alios Burgos de Paz in.l. Taur. n. 62. Paz in praxi Ecclesiastica, tom. 1. anot. 5. à num. 36. Azevedo lib. 2. recop. tit. 1. in principio à num. 17. Morla in Emporio tit. de legibus, q. 16. n. 13. & receptam testatur sententiam dñs Molina lib. 3. cap. 12. n. 11. Salcedo in Pratica c. 114. litera C. Valascus consult. 103. n. 8. Cabedo decis. 111. 1. p. & in terminis individualibus de denegatione appellationis cum Perez, Parlad. & alijs resolvit Salgado ubi proxime num. 14. & sequenti.

Como quiera que para este articulo no era menester que por decision de tantos derechos, & per argumentum à sufficienti partium numeratione estuviera denegada la apelacion, y bastava que lo estuviera por alguna provable opinion de autores, a la qual siguiese (denegando la apelacion) el Eclesiastico; porque aun esto bastara para averse de declarar que no hazia fuerça, ut post plures bene resolvit idem Salgado ubi proxime nu. 26. in hæc verba: *Si autem in aliquo articulo duæ sint doctorum opiniones alia permitens appellationis delationem; alia autem negans: utraque tamen opinio provabilis sit, vel æque communis, tunc cum iudex ecclesiasticis possit quam maluerit licite eligere propter dubium existens, & auctoritatem Doctorum unamquamque tenentiu hoc casu precise & necessario tenetur senatus eidem opinioni per iudicem ecclesiasticum electæ in hærere, quoniam nullo modo potest de iniquitate redargui cessat enim violentia ubi ius assistit. licite enim & sibi permissum gerit ille iudex, de quo dumtaxat quæritur in detegenda violentia an ne cōtra ius denegaverit delationem appellationis & ita tenendum est.*

Y sin que deviese mover a los dichos delegados la que algunos an querido dar nombre de piedad, pues el juez que no castiga severamente, y con igualdad segun el delito, no cumple con el oficio, ni con la obligacion del, iuxta illud Deuteronomij, *quantum se in vitijs delectaverunt tantum eis dati tormenti* l. respiciēdum ff. de pænis, ibi: *nequid aut durius, aut remissius*, l. 3. C. de Episcopali audientia, ibi: *homicida & parricida quod fecit semper spectet*, porque no es, ni se deve llamar cruel el que dà la pena condigna a la culpa, cap. non est crudelis 23. q. 5. antes por el cōtrario es cruel para la Republica, el que no dando el castigo, haze piedad con el delinquente, cap. leg 23. q. 8. cap. reos 23. q. 5. cap. fin. de pænitentia destint. fin. cap. & qui emendat 45. dist. eleganter totum dicit Iustinianus in constitut. 21. de pro consulibus Capadocie, ibi: *atrocia crimina ita acerbe punita ut paucorum omnium supplitium omnes reliquos continue castiget: nec enim inhumanitas hoc, sed potius summa quædam humanitas est cum multi paucorum*

anima

anima aduersione saluantur: tradit late Aviles in c.1 pretorum glos. de rechamente n.4. de donde vino adezir Plutarco lib. 1. apotegma tum n.78. *Que el que no castiga, y es piadoso con los peruersos, es cruel con los virtuosos*, y en esta conformidad procedieron las palabras de las le tras de la Santidad de Paulo III. para el caso de los quatro Religio sos Agustinos que mataron a su Provincial, que a la letra refieren muchos autores, ibi: *ne sitam horrendum facinus inpunitum remaneat alij ad similia & deteriora perpetranda invitentur.*

Y assi pareze que se à de declarar no hazer fuerça los executores Apostolicos, Salvo, &c.